

POR
EL DEAN, Y CABILDO DE LA Santa Iglesia de Cordova.

EN EL PLEYTO

CON

D. Iuan Alonso de Corral y Guzman, Cauallero de la Orden de Calatraua, vezino, y Ventiquatro de dicha Ciudad.

N. 1 El Hecho puntual deste negocio consiste, en que el Dean, y Cabildo de la Santa Iglesia de Cordova diò querella en esta Real Chancilleria por caso de Corte, diziendo, que teniẽdo por suyas propias vnas casas principales, que llaman del Agua, con su jardin, q̃ de ordinario ocupan los Prebendados, y de presente habita el Doctor Don Pedro de Sabariego, Capellan de Honor de su Magestad, Arcediano de Castro, Dignidad della; el dicho don Iuan Alonso de Corral de su propria autoridad, y sin consentimiento, ni licencia de esta parte, hizo abrir vn agugero, ò ventana en otras casas (que no son las principales de su mayorazgo, ni assessorias a ellas) sino arrendables, y que las ocupa vn mayordomo suyo; desde la qual se registra, y vè vn huerto, y puerta por donde se entra, y sale à èl, y mas las ventanas altas, y baxas, y lo interior de los quartos dellas, que salen a el jardin de dichas casas de la Iglesia, no pudiendolo hazer en perjuyzio suyo, por ser contra derecho, y ordenanças de aquella Ciudad.

Y con-

2 ¶ Y concluyô fuesse condenado, à que â su costa hiziesse tapar dicha ventana, y se macisasse la pared, y pusiesse en el estado, y como antes de romperla estaua.

3 ¶ La parte de don Iuan Alonso puso excepciones, diziendo auer podido abrir la ventana que hizo para dar luz â vna pieza de su casa, por estar obscura, y que no se descubre el jardin, ventanas, y puertas de la Iglesia, *aunque sea poniendo escalera, y assomandose desde ella*; y que ha obrado conforme â vno de los capitulos de las ordenanças de la Ciudad que se ha presentado, y adelante se referirà.

4 ¶ Recebido a prueva, y hechas provanças por las partes, y vista de ojos; concluso el pleyto; saliò sentẽcia de vista â favor del Dean, y Cabildo, en que se manda tapar el agugero, y nueva ventana, y poner las cosas en el estado que estauan antes de abrirla.

5 ¶ De que suplicô don Iuan Alonso de Corral, pretendiendo revocacion, y la parte de la Iglesia, que se confirme, y de los mismos autos està visto.

6 ¶ Antes de proponer los fundamentos de derecho que asisten a cada parte; assentamos por constante, que aunque por la de don Iuan Alonso se negò en sus excepciones, *supr.num.*3. y articulô en la quarta pregunta de su interrogatorio, *que por el agugero, y ventana que ha hecho, no se descubre el jardin, ni las puertas, ni quartos de la casa de la Iglesia, aunque sea arrimando escalera, y assomandose desde ella*. Y lo depone alguno de sus testigos, aunque los demas reconocen lo contrario.

7 ¶ Todavia por la de la Santa Iglesia, para que se viniesse en conocimiento de la verdad que defiende; pidiò en la Sala vista de ojos; y aunque se contradixo por don Iuan Alõso, sin embargo se mandò, que el señor Don Antonio de Sivil Santelises, Oydor desta Chancilleria, y Corregidor de Cordova, la hiziesse, de que se despachò provision de su Magestad, en cuya execucion ajustò auer hecho vn nuevo agugero de vna vara de largo, y tres quartas de alto, y que por êl se vè, registra, y señorea, el jardin, ventanas, puertas, y quartos que salen â êl, con las circunstancias que adelante se advertiràn.

8 ¶ Que es el medio de provança que el derecho califica por mas seguro, y cierto, *l. si ruptione*, §. *fin. ff. finium regund. gloss. in cap. memoratus*, verb. *Mittendus* 16. *quæst.* 4. *l.*8. *tit.* 14. *part.*3. vers. *Otro si, ay otra natura de prueua, asi como por vista de el judgador, veyendo la cosa, sobre que es la* *con-*

contienda, &c. vbi Greg *gloss.* 5. Bald. *in rub. C. de prob. nu.* 4. Corn. *cons.* 333. *num.* 43. *vol.* 1. Curt. Senior *cons.* 69. *num.* 6. Afflict. *decis.* 23. *num.* 3. Bursat. *cons.* 111. *n.* 12.

9 ¶ Geronimo de Monte *definib. regundis, cap.* 30. *num.* 2. illic: *Quando Iudex vidit factum nimis intricatum, antequam pronuntiet, ad differentia loca accedere debet, & cum suis oculis inspicere; postmodumquè iudicare:* Et postea, *num.* 5. prosequitur, illic: *Et sic, quod oculus vidit, nemò fideliter negat, & quod patet expressè, non est probare necesse.*

10 ¶ Dom. Valenç. *cons.* 100. *num.* 1. illic: *Nulla probatio est melior, quam loci euidentia:* Et *num.* 3. ibi: *Omnis alia probatio vincitur, si aspectus in contrarium testificatur:* vbi quam plurimos congerit. Y despues Hermos. *in l.* 56. *titul.* 5. *part.* 5. *gloss.* 6. *num.* 74. y Poscio *de manutent. obseruat.* 101. *per tot.*

FVNDAMENTOS DE QVE SE VALDRA don Iuan Alonso.

11 ES el primero, dezir, que ha podido licitamente abrir dicha ventana en la pared de su casa, por serle vtil, respeto de necessitar de dar luz â vn aposento della, licêt resulte en perjuyzio de su vezino, registrandole sus casas.

12 ¶ Sic ex dispositione, *l. altius, C. de seruitutib. & aqua, l. per prouincias, C. de ædiffic. priu. l. cum eo, l. Imperatores, l. cuius, ff. de seruitut. vrbanor. l. opus nouum, ff. de operib. public. l. fluminum, §. fin. ff. de dam. infect. l. domum, ff. de re iudic.*

13 ¶ Y en terminos de ventana, tenent *in dict. l. altius*, Cin. Bellapert. Salicet. Castrens. & Bald. Alexand. *cons.* 74. *volum.* 2. *num.* 5. *& cons.* 9. *num.* 3. *volum.* 6. Craueta. *cons.* 94. *num.* 6. Cœpola *de seruitut. vrbanor. cap.* 39. *& cap.* 62. Dueñas *regul.* 33. Socin. *regul.* 101.

14 ¶ Et ex nostris Dom. Padill. *in dict. l. altius, n.* 18. Anton. Gomez *in l.* 46. *Taur. num.* 6. *&* 7.

15 ¶ El segũdo. Quod licèt esta regla se limite, dummodô no se abra la ventana con dolo, fraude, seu ad iniuriam, vel emulationem vicini: Hucusque no ha verificado la Iglesia concurra alguna de dichas circunstancias en el caso presente, & in dubio non præsumitur æmulatio, seu odium.

16 ¶ Ad text. *in l. merito, ff. pro socio, l. si in meo fundo, l. fluminum, §. fin. ff. de aqua pluu. arcend. gloss. notabilis,*

in

*in l.fluminum,§.fin.*verb.*non tenet.ff. de damn. infect.* Horosc.*in l.ex hoc iure.ff.de iust. & iur.num.*37.Iasson.*in repetit.leg.quominus,num.*23.*ff.de fluminibus, num.*3.Bald.*in l.item lapili, num.4.ff.de rerum diuis.*Gail.*obseru.*69.*nu.*30. Zachias *post tract.de medic.legal.decis.*74.*num.*15.Cephal. *cons.*130.*num.*8.Cepol.*de seruit.cap.*39.*num.*3.D.Menes.*in dict.l.altius,num.*22.Anton.Gomez *in l.*46.*Tauri, num.*8. Thomas Sanchez *cons.moral,lib.*1.*cap.*5.*dub.*9.

17 ¶ El tercero (y en el que parece se insiste mas de contrario) viene à ser fundandose en el *cap.* 125. de las ordenanças de dicha Ciudad, ibi: *De los que hazen puertas, ò ventanas, ò arcos en altura, y parece a los vezinos que les descubren sus casas; que no se puedan quexar hasta que haga escalera para subir a la ventana, ò ficiere suelo para en dende sobir; è si desde que fecha escalera, ò suelo para subir a mirar dende alli, y vieren que descubre, ò agrauia à sus vezinos, y ouiere contienda, hagan vista los alarifes por mandado de el Alcalde, y den à cada vno su derecho.*

18 ¶ A cuyo estatuto se deue estar en semejantes materias, casus est cum *gloss.quæ loquitur de statuto Florent. in l.*1.*C.de ædificijs priuat.gloss.in l. qui luminibus, ff. de seruit.vrban.præd.*vbi Bart.*in prin.*Cepol.*de seruit.cap.*39.*n.*2. Corratius *in l.*1.*ff.de seruit.num.*12. & *lib.*3.*Misellan.cap.* 24.*num.*8.Dueñas *reg.*33.*falenc.*4.Din.*in l.si prius, ff. de noui operis nunciat.*versic. *Restat, num.*11.Marinis *lib.* 2.*quotid.resolut.cap.*205.*num.*3 y de nuestro Reyno Dom.Padill. *in dict.l.altius,num.*11.Gomez de Leon *cent.* 54. *per totam.* P.Thomas Sanchez *cons.moral.lib.*1.*cap.*5.*dub.*9.*n.*18.

19 ¶ Y que auiendose examinado dos alarifes de pedimento de don Iuan Alonso, por la justicia ordinaria, antes de la demanda que se introduxo en esta Corte, declararon poderse abrir el agugero, ò ventana, por no descubrirse desde el suelo holladizo las casas, y jardin de dicha Iglesia, si no es subiendo en escalera maliciosamente, por cuyo juyzio se deue passar, assi por esta ordenança, como por ser peritos en su arte; *l.* 1. *ff.de ventre insp.*vbi gloss.& ibi Bart.*num.*4.*l.semel, C. de re milit.*vbi gloss.*cap.fraternitatis 6.de frigid. & maleficia.*Ancharr.*in cap.proposuisti,num.*3.*in* 2.*notab.de probat.*Zachias *decis.*49.*num.*18.Bobad.*in polit. lib.* 1.*cap.*5.*num.*4. & 5. Dom.Amay.*in l.*2.*C.de iure fisc.num.*13.Otero *de iure pasc. cap.*15.*n.*22.& *cap.*19.*n.*15.

FVN-

FVNDAMENTOS POR PARTE DE LA Iglesia, y respuestas à los contrarios.

20 SEa, pues, el primero. Aduertir, que aunque por la disposicion, *dict. l. altius, C. de seru. & aqua*, se permite, que en pared propia puede su dueño abrir ventana, aunque descubra las casas del vezino, como no sea por emulacion. Esto se halla reformado en nuestros Reynos de Castilla, por disposicion de ley particular que tenemos, que es la *l. 25. tit. 32. p. 3. de las labores nueuas*, in hæc verba.

21 ¶ *Otrosi, dezimos, que casa, ò torre queriendo alguno fazer de nueuo en lo suyo, puedelo fazer, dexando tanto espacio de tierra hazia la carrera, quanto acostumbraron los otros sus vezinos de aquel lugar, è puedela alçar quanto se quisiere, GVARDANDOSE TODAVIA QVE NO DESCVBRA MVCHO LAS CASAS DE SVS VEZINOS.*

22 ¶ La qual notan por singular, y nueva decision que deroga el derecho comun, los Regnicolas, vt videre est per Greg. Lop. ibidem, *gloss. 4. lit. D.* illic: *Optima lex, quia de iure communi libertas erat tollendi quantum vellet: quia solum est liberum, vsque ad cœlum, l. altius, C. de seruit. et aqua. &c. Ista nostra lex est notanda, quæ vult, quod etiam quando non debetur seruitus; vel cessaret consuetudo, vel statutū, imò adesset libertas, & commoditas ædificanti: adhuc cauere debet ne nimis ædes vicini pateant; QVIA EXPEDIT, NE SECRETA DOMVS VIDEANTVR.*

23 ¶ Dom. Padill. *in dict. l. altius, num. 32.* sic: *Vltimo adde, l. Regiam 25. tit. 32. part. 3. adstrictam esse hanc licentiam altius ædificandi; nam modus impositus est, ex quo nemine iam ita, licet erigere suas ædes, vt secuta domus vicini possint penetrare. Quæ lex ciuilis admodum est, atque rationi naturali consentanea.* Parlad. *lib. 5. rer. quot. c. 15. in fin.* citādo la misma ley, inquit: *Hanc l. Partita notandam, quia iure communi id expressum non erat.*

24 ¶ Villadieg. *in politic. En la forma de libelar, sobre si se deue seruidumbre, fol. 222.* ibi: *Y lo mismo serà, si leuantādo su casa descubriesse la parte interior de la del vezino que se lo podrà impedir, ex singulari, l. 25. tit. fin. part. 3.* Y refiere las palabras della.

25 ¶ Pater Thom. Sanchez *conf. mor. lib. 1. cap. 5. dub. 9. num. 18.* in hęc verba: *Quarta conclusio: licèt iure com-*

 mu-

muni conclusiones positæ sunt vera, at, attento iure Regni, nō potest quis ita ædificium suum in altum tollere, vel fenestram apperire, vt secreta domus vicini pascant. Probatur ex l. 25. tit. 32. part. 3.

26 ¶ Et est notatu dignum, que Anton. Gom. *in dict. l. 46. Taur. à nu. 6.* no haze mencion desta ley de Partida, y assi corriò con la regla, *dict. l. aliàs, supr. n. 12.*

27 ¶ Y aunque es assi, que vsa de la palabra, *mucho, dict. l.* ibi: *No descubra mucho las casas de sus vezinos*: tambien es cierto que se verifica in præsenti sobradamente; pues viene, ê registrarse desde el agugero, ò ventana nueva *el jardin de las casas* de la Iglesia, *la puerta* por donde se sale, y entra â êl. *Y frente à frente las ventanas de los quartos que miran* à dicho huerto, *y las personas que se assomaren, y estuuieren sentados para verle*, y las que anduvieren *por las piezas donde estan dichas ventanas*, y las que *passearen el jardin quādo salieren à gozarlo.* Assi lo manifiesta (ademas de los testigos desta parte) la vista de ojos, a que se ha de estar, ex congestis supr. *num. 8. & 9.*

28 ¶ Conque assistiendonos caso de ley expresso, nulla est dubitatio, *gloss. in l. ancilæ, C. de furtis, gloss. in cap. porro, de priuileg.* Bald. *in l. Gallus, §. si eius, in 2. notab. ff. de lib. & posth.* Surd. *cons. 53. num. 6. & cons. 58. num. 3.* Gratian. *discept. forent. tom. 5. cap. 862. num. 24. & cap. 940. num. 2.* Decian. *cons. 563. num. 7. & 8.* Corneo *cons. 109. in fin. lib. 1.* Nauarr. *quim forensium, lib. 1. quæst. 132. num. 9.* Flamin. *de resig. lib. 9. in prio. n. 2.*

29 ¶ Advirtiendo que no se tendrâ por caso de ley el de *dict. l. altius*, y sus concordantes por ser del derecho antiguo de los Romanos, ni se podrân alegar en fuerça de tales, sino tantummodo, como autoridades de hombres Sabios, vt animatuertunt Palac. Rub. *in rubric. in prin. de donat. in prin. n. 6.* D. Molin. *lib. 3. tit. 12. n. 11.*

30 ¶ Porque solo lo serâ el de nuestras leyes de el Reyno, y â falta dellas las de Partida, como lo disponen la *l. 1. Taur.* illic: *E lo q̄ por las leyes del Ordenamiento, Pregmaticas, y fueros no se pudiere determinar: mandamos, que en tal caso se recurra à las leyes de las siete Partidas hechas por el señor Rey Don Alonso nuestro Progenitor. Por las quales en defecto de los Ordenamientos, Pregmaticas, y fueros: mandamos, que se determinen los pleytos, y causas, assi ciuiles, como criminales, de qualquiera calidad, ò cantidad que sean: tradit quæ est, l. 3. tit. 1. lib. 2. Recop.* & vtrouique DD.

Y lo

31 ¶ Y lo que por estas se decide, propiamente se llama nuestro derecho comun, vt explicant Dom. Couarr. 2. *var.cap.2.num.2.in fin.* Burgos de Paz *in l.1.Taur. nu.*587. Baralion.in Add.Palac.Rub.*in prælud.oper.*verb.*ius commune,lit.B.*Dom.Molin.*lib.3.cap.12.num.*11.ibi; *Ius autem commune horum regnorum est illud, quod in legibus Partitarum, atque alijs legibus huius regni statutum inuenitur; neque leges Pandectarum, neque Imperatorum in his regnis tāquam leges, sed tanquam dicta sapientum accipienda sunt, prout in l.1.Taur.dispositum est.*

32 ¶ Et sic este solo fundamento, sin necessitar â discurrir por otros, parecia concluyente para prometerse la Iglesia favorable vencimiento en esta causa.

33 ¶ Lo mismo sintiô el Senado de Portugal, segun refiere Phebo *decis.*73.en caso semejante por ley del ordenamiento de aquel Reyno, cuya especie propone in principio, ibi: *Vtrum quis possit in domo sua ædificare fenestram ad eius nutum, & ad intellectum Ordin.lib.1.tit.49.§.31.*

34 ¶ Donde auiendolo contradicho vn vezino, por dezir se le registrauan sus casas, salieron sentencias de vista, y revista de aquel Senado, mandandola cerrar la ventana, vt videre *in dict.decis.* Pues oponiendose, *num.*3.ibi: *Quilibet ad libitum ædificare potest, & fenestram apperire, ex l.altius, C. de seruit. & aqua, licèt tendat inuicinorum præiudicium, quod ampliandum est, etiam si stollendo ædes meas possint secreta, & penetralia vicini contemplari.*

35 ¶ Concluye, *num.6.*illic: *Sed hoc non obstante iusta est sententia Senatus supremi, ex eo, quia hanc liberam ædificandi in suo facultatem restrinxit Ordin.lib.1.tit.68.§.24 constituitquè, vt vicinus non potest de nouo ædificare portas, vel fenestras,*ibi: Direito da perta oci ianella, ou fresta, do outro, seu vecibo, *honestatis causa, forsam hoc prohibēs, ne videatur ædificatum ad æmulationem, vel neueniant vicini ad rixas.*

36 ¶ Sea, pues, el SEGVNDO fundamēto, y satisfacion a el contrario, advertir, que favorecen tambien a esta parte las limitaciones que los DD. lleuados de la disposicion, *dict. l.altius,* consideran, scilicet si la obra se haze *por emulacion.*

37 ¶ Y de que se reconozca auer interuenido in præsenti, lo persuaden. Lo vno, el abrir ventana, descubriendo las casas del vezino contra lo dispuesto por dicha ley Real, y con cōtrauiniēdo a ella, *l.1.ff.de iniurijs,* vbi glos. *cap.exijt,§.itaquè*

quesub qua pœna, de V. S. in 6. Acurs. *in l. Cœlicolarum, C. de iudæis*, cum vulgat.

38 ¶ Y en terminos lo considera Pheb. *dict. decis. 73. num.* 8. ibi: *Cum ergo Melchior Suarez probasset fenestram, quam reus ædificare volebat, directo esse contra formam dict. Ordin. optime iudicatum fuit, ædificare non posse, quia videbatur voluisse ædificare ad æmulationem.* Et deducitur à contrario sensu de lo que discurre Antonio Gomez *in dict. l. 46. Taur. n. 8. per tot.*

39 ¶ Lo otro, porque la piesa, ò aposento donde se ha hecho la ventana, ha estado desde que se fabricaron ambas casas sin ella, y tratar aora, rompiendo la pared, de introduzir nouedad semejante en perjuyzio de tercero, parece mas a emulacion, que a vtilidad, sicuti insinuan Paulo de Castro *in dict. l. altius, num. 3.* Cœpol. *de seruit. cap. 62.* verb. *fenestra, num. 3.* in medio, ibi: *Secundo fallit, si vellem in meo facere vnam fenestram in loco, in quo esse non consueuit; quoniam facerem hoc ad æmulationem, vel indespectum vicini: puta quia vellem videre omnia secreta sua.*

40 ¶ Tùm. (& notatu dignissimum) Porque de abrirse este agujero, ô ventana, no es de momento, ò vtilidad a la casa de don Iuan Alonso, ò de muy poco (que es lo mismo) supuesto que siempre ha tenido luz, y se ha juzgado por bastante la que entra por la puerta del aposento: y siendo graue, y sin comparacion mayor, el perjuyzio que se sigue a la Iglesia, de que se le registren sus casas principales, y lo interior dellas, pues si no se manda cerrar, es precisso que se dessamparen, por quien las tiene: y no se hallen habitadores para ella, como copiosamente està prouado en la quarta pregunta de el interrogatorio de esta parte, la presuncion corre llanamente de que se ha abierto por emulacion, y asi, se deue mandarse cerrar.

41 ¶ Deducitur ex text. *in l. 1. §. sunt autem qui putant, ff. ne quid in flum.* vbi habetur. Quod semper vtilitas pribatæ personæ præfertur modicæ vtilitati publicæ. Et in puncto tenent, & defendunt Paul. Castro *in dict. l. altius, num. 5.* Tusch. *practicar. conclus. iur. conclus. 36. num. 15.* Gail. *obseruat. iur. libr. 2. obseruat. 69. num. 28.* Iass. *cons. 32. libr. 1.* Roman. *cons. 52. dub. 2.* Cephal. *cons. 130. num. 15.* Phebo *decis. 73. num. 10.* Cœpol. *de seru. c. 39. n. 3.*

42 ¶ Dom. Padill. *in dict. l. altius, num. 22.* vers. *Deprehendetur*, ibi: *Deprehendetur autem animus malignan-*

in eo, qui ædificat, nullam inde capiens vtilitatem. Et infra: *Quod quidem verum eſt non ſolum, ſi nullam vtilitatem ædificans inde percipiat; ſed ſi paruam percipiat; nam & tunc videtur malignari.*

43 ¶ El TERCERO fundamẽto, y q̃ mira a las ordenanças de la Ciudad Notamos en êl, quod tantum diſtat, que fauorezcan a don Iuan Alonſo, que antes bien entendidas, y como ſe han obſeruado, y executado, le ſon omninô contrarias, & per conſequens, aſsiſten a el Dean, y Cabildo, vt videre eſt, ex ſequentibus.

44 ¶ Tûm. Porque el *cap.* 47. dize: *Que no ſe haga finieſtra de lumbre, aunque ſea ſuya la pared, contra caſa de ſu vezino.* Y el 123. *Que qualquiera que hiziere edificio nueuo, y deſcubriere por el la caſa de ſu vezino, no lo pueda hazer, aunque lo cubra cõ vn quita viſta, porque eſte ſe ſuele caer con el tiempo, y queda la caſa con ſu deſcubrimiento.*

45 ¶ Y el 125. de que ſe vale don Iuan Alonſo (cuyas palabras puſimos ſupr. *num.* 17. & nunc repetemus.) Y dize ſe ajuſtan al hecho deſte pleyto, reſpeto *de que deſde el ſuelo, hollado no ſe ven las caſas de la Igleſia, ſino ſubiendoſe en bufete de vna vara de alto, y aſsi ſe hizo para la viſta de ojos, ò en eſcalera, para deſde ella ver todo el ſuelo del jardin*, como en la verdad ſe deſcubriò.

46 ¶ Eſte no excluye lo que determinan los antecedentes, prohibiendo *la abertura de agujero, ò ventana, con perjuyzio del vezino*, ni la permite, aunque eſtè muy alto, y ſea neceſſario ſubirſe en algo para aſſomarſe a ella, no. Antes diſpone, *que ſi con eſcalera, deſcubre, ò agrauia a los vezinos, y huuiere contienda, hagan viſta de ojos los alarifes por mandado del Alcalde, y den a cada vno ſu derecho.*

47 ¶ Y aunque ſe vale don Iuan Alonſo de teſtigos, y entre ellos, de ocho Alarifes, que afirman, que por la altura de la ventana, ſe deue permitir. Y que ſe ha de eſtar a ellos, pues lo dexa a ſu juyzio la ordenãça, illic: *Para que den a cada vno ſu derecho.*

48 ¶ Satisfacemos multipliciter, & concludenter. Lo vno, que contra las declaraciones deſtos, eſta la verdad manifieſta de el daño, por la inſpeccion ocular que deue preualecer, ſin atender a ellas, vt in quaſi ſimili negotio, tenet Bald. *in l.* 1. *col.* 2. *C. quæ deſunt aduocat.* inquiens: *Quod ſi cautum eſt ſtatuto iudicem ferre non debere ſententiam condemnatoriam de cicatrice, niſi adhibito chirurgo: attamen ſi cicatrix ipſa ex*

eius oculari inspectione apparet, f eri potest sententia, non adhibito chirurgo.

49 ¶ A quien siguen Angel. Aretin. *in tractat. de malefic.* verb. *cicatrix, col.* 1. Hyppolit. de Marsil. *in l.* 1. §. *si serui, n.* 6. *ff. de quæstion. & consi.* 16. *n.* 6. Menoch. *de arbitr. lib.* 2. *centur.* 6. *cas.* 526. *n.* 11.

50 ¶ Præmaximê, auiendo prouado la Iglesia, que todas las vezes que el vezino a quiẽ se registra su casa con agujeros, ò ventanas, haze contradicion, y verifica el daño, la justicia, lo à mandado cerrar, vt videre est en la quinta pregunta de su interrogatorio.

51 ¶ Lo otro, porque dichos Alarifes contrarios padecen la tacha de ser nombrados por la Ciudad, y sus Caualleros Ventiquatros, de quien es vno don Iuan Alonso, como està prouado por la Iglesia en la septima pregunta de su interrogatorio, y basta qualquier interes, etiam in cõsequentiam, para vacilar su credito, argum. *l.* 1. *ff. quand. appell. sit.* & Glos. *in l. omnibus,* verb. *inter propria, C. de testib.* in casu ex multis Farinac. *de testibus, quæst.* 60. *à num.* 7. *cum seqq.* præcipuê, *num.* 11.

52 ¶ Lo tercero, porque la Iglesia (fuera de otros) â presentado tambien seys Maestros de albañileria, que solo la fuerça de la razon les mouiò a deponer, y entre ellos à *Gaspar de la Peña, Arquitecto de su Magestad, y Alarife de las casas de aposento de su Real Junta,* residente en Cordoua. Y a *Juan Francisco Hidalgo, Arquitecto, y Maestro mayor de obras de ella.*

53 ¶ Cuyas deposiciones deuen prevalecer por su ministerio superior a los demas. Ad text. *in l. Prætor* 20. §. *si quis nomine* 17. *ff. ne quid in loc. public.* ibi; *Si tamèn obstat id ædificium publico vsui, vtique IS QVI OPERIBVS PVBLICIS PROCVRAT, DEBEBIT ID DEPONERE.*

54 ¶ Lo quarto, porque tantum distat, que la razon de no descubrirse la casa de la Iglesia, si no es *subiendose en banco, bufete, ò escalera,* sea de momento para acreditar las deposiciones de los testigos cõtrarios, q̃ antes en mi corto juyzio, de ue inclinar mas el arbitrio de los señores Iuezes, para mandar cerrar la ventana.

55 ¶ Siquidem, sin assomar la cabeça à ella, sino desde lo obscuro de adentro, ni ser vistos desde la casa de la Iglesia, la descubrẽ *frente a frente* (como dize la vista de ojos) y regis-

giſtranlo interior della. Con que es preciſo, que los que habitaren, con el cuydado, ò temor de ſi los eſtan mirando, no vſen del jardin, y q̃ ſi ſalieren a el, por lo menos no ſerà con la libertad que cada vno deue eſtar en el tutiſsimo refugio de ſu caſa, ahorrados de ropa en tiempos rigoroſos de calor, que es quando ſe gozan los jardines, y ventanas que ſalen a el, y mas en Cordoua.

56 ¶ Inconuenientes que no es poſsible remediar, aunque ſe mandara por ſentencia que no pongan eſcalera, bufete, ò banco para aſſomarſe a la ventana, pues fuera impracticable ſu execucion; antes, ſi, ocaſionaria a graues inconuenientes de peſadumbres, y tiñas muy ordinarias, ſobre ajuſtar ſi ſe aſſomaron, ò no los inquilinos, y ſi puſieron inſtrumento para ello, y entrar a reconocerlo en caſa agena, y otros: q̃ es lo principal que en ſemejantes negocios de nouedad de obras la juſticia deue preuenir, y procurar euitar.

57 ¶ Ad text. *in l. æquiſsimum, ff. de vſufruct.* Y en nueuas obras, *l. opus nouum* 3. *ff. de operib. public.* ibi: *Præter quam ſi ad æmulationem alterius ciuitatis pertineat, vel materiam ſeditiones præbeat, l. per Prauintias, C. de ædific. pribat.* Iaſſ. *in l. altius, num. 7. C. de ſeruit. & aqua,* Pheb. *dict. deciſ.* 73. *num. 7. in fin. ex verbis,* ſupr. *num.* 35. ibi: *Honeſtatis cauſa forſam, hoc prohibens ne videatur ædificatum ad æmulationem, vel ne veniant vicini ad rixas.* Caued. *deciſ.* 16. *n. 6. p. 2.*

58 ¶ Lo quinto, porque ademas de lo referido, ayuda a la prouança de la Igleſia el ſer las depoſiciones de ſus teſtigos, y Alarifes conformes a el derecho comun que les aſsiſte, ex *dict. l. 25. titul. fin. part.* 3. & alijs authoritatibus ſupra *à numer.* 31.

59 ¶ Y por eſta cauſa deuen preferirſe, vt notant Deci. *in l. furioſum, num. 20. C. qui teſtam. facer. poſſ.* Pariſ. *conſ.* 112. *in fin. lib.* 1. Gozadin. *conſ.* 13. *num.* 16. Menoch. *de arbitrar. dict. caſ.* 526. *num.* 38. ibi: *Decimotertio præfertur probatio illa, quæ habetur ex teſtibus, atteſtantibus de his, quæ iure communi ſunt conſentanea.*

60 ¶ Lo ſexto, y digno de ponderar, porque eſta nueua ventana que ſe ha auierto, no es en las caſas principales del mayorazgo de don Iuan Alonſo, ſino en vnas pequeñas arrendables, ni ſale a calle Real, ni ſirue de ornato a la Ciudad, hermoſura, ò conformidad de con otras, ni el cerrarla cauſarà fealdad, ò nota para poder valerſe de el text. *in l. praſcriptio* 6. *C. de*

C.de operib. public. & *l.16. tit.2. part.3.* illic: *Esto tuuieren por bien los Sabios antiguos, por esta razon, porque las casas, o los edificios que los omes facen en las Villas, no tan solamente se tornan en poco de sus señores, mas aun en fermosura comunalmente de los lugares do son fechos.* Et *l.38. titul.28. eadem part.*

61 ¶ Ni ay calle en medio, que es lo que tambien en algunas ocasiones se suele alegar. Puede ser, fundandose *in l. intercedat, fin. ff. de seruit.* alias, *l.1. ff. de seruit. vrban.* quã sic summat Bart. ibi: *Locus medius impediens commodum ex vno loco peruenire ad alium, impedit seruitutem constitui,* & supponit Greg. Lop. *in dict. l.25. tit.32. p.3. glos.3.*

62 ¶ Si biẽ esto no se entiẽde en Conventos de Religiosos, por cuyo fauor se mãdarã siẽpre cerrar vẽtanas q̃ se hizieren cõ que los descubran, aunque no se ayan auierto por emulacion, etiam iure antiquo Romanorum, y salgan a calle publica, sicuti tenent fuera de los antiguos, Caued. *decis. 152. per tot. 1. part.* Petr. Barbos. *in l.1. part.7. num.51. ff. soluto matrim.* Dom. Couarr. *lib.3. variar. c.14. n.8.* vers. *Tamẽ,* ex multis August. Barbos. *ad dict. l. altius à num.7.* & passim multi.

63 ¶ Et licèt, aya otra calle de por medio, como en Conuento de Religiosas, Franch. *decis.224. per tot.* cuius summarium sic: *Vicinus Monasterij, etiam publica via intermedia potest cogi, ad tollendum aspectum, quod habet in Monasterium monialium.*

64 ¶ Dom. Padill. *in dict. l. altius, num.19.* vers. *Neque iuris,* ibi: *Neque iuris vllam rationem habet, quod quidã vulgo dicunt si via publica media intersit, posse vicinum media via seclusum à Monasterio impunè ædes suas tollere, secus verò, si domus contiguæ sint, hanc enim situs differentiam existimo considerandam non esse.*

65 ¶ Hermosill. *in l.3. tit.3. part.5. glos.1. num.45.* vbi cum Dom. Menes. inquit: *Posse prohiberi, Religionis fabore, ne quis fenestras apperiat, ex quibus possint Moniales intra proprias domus videri, etiam si via sit intermedia.*

66 ¶ Pater Thom. Sanchez *cons. Mor. libr.1. cap.5. dub.9. nu.19.* illic: *Nota nullam iuris rationem habere, quod quidam vulgo dicunt, si via publica media intersit, posse vicinum in altum tollere ædificium, licet vicini domus pateant; secus verò si domus contiguæ sint, quia hac distinctio nullo iure fulcitur.*

Lo

67 ¶ Lo septimo, porque aunque no para efecto de gozar del preuilegio de las Religiones; toda via non erit dissonum el representar que estas casas (ademas de ser grandes, autorizadas, y con jardin) son la propiedad dellas de la Santa Iglesia de Cordoua, a quien compete en todos sus negocios beneficio de restitucion, *cap. 1. cap. auditis 3. de in integr. rest. l. fin. C. de Sacrosanct. Eccles. l. 9. & 10. tit. 29. part. 6.* Parlad. *dict. cap. fin. §. 13. num.* 18. Morla *in empor. tit. 5. de in integr. rest. à num. 2.*

68 ¶ Estar destinadas para el vso, y habitacion de sus Prebendados, sugetos de muchas partes, letras, y predicacion en vtil del bien comun, y todos Sacerdotes, cuya conseruaciõ mira a la causa publica, *l. 1. §. cuius study*, vers. *Publicum, de iust. & iur.* ibi: *Publicum ius in sacrys; in Sacerdotibus, in Magistratibus consistit*, plura iura congerit D. Francisc. Geron. de Leon *decis. 90. à num. 9. cum seqq.* Baio *in prax. libr. 2. quæst. 60. num. 6.*

69 ¶ Y assi es justo, que en competencia de rotura de ventana, en casa pequeña, y de particular, y del poco vtil q̃ ponderamos supr. *num.* 14. y sin preuilegio alguno, se prefiera la causa de la Iglesia, argument. text. *in Authent. res quæ, C. commun. de leg.* ibi: *Ea enim, quæ communiter omnibus prossunt; his, quæ specialiter quibusdam vtilia sunt, præponimus, Leõ dict. decis. 90. n. 10.*

70 ¶ Y por lo menos no puede negarse, que assistiendo dos vinculos, y razones a el Cabildo, deue vencer por ellas, nam duplex funiculus potentius ligat, *l. penult. §. si vero, C. de adoptionibus, Authent. itaque, C. comm. de successionib. §. sed hodie*, verf. *Si verò pater, in fin. Instit. de actionib. & §. affinitatis, Inst. de nupt.* Surd. *de aliment. tit. 6. quæst. 13. nu. 2.* Tusch. *lit. D. concl.* 810. Caldas Pereyr. *de resol. emphyt. cap. 9. n.* 24. Scac *de iudic. lib. 3. c. 9. n.* 1673.

71 ¶ Pero siendo muchas como aqui, assisten con mayor razon, *cap. 1. de treg. & pace, cap. cum causam, §. mandamus, de probat.* vbi Glos. *l. instrumenta, C. de probat.* & ibi *Glos.* Farinac. *4. part. cõs. 70. num. 67.* Anton. Gabr. *commun. lib. 1. tit. de probat.* Menoch. *de præsumpt lib. 1. præsumpt. 41. num. 1.* Seraph. *decis. 276.* Caldas Pereyr. *in l. si curatorem*, verbo, *sua facilitate, num.* 59. Aug. Barbos. *in collect. dict. capit. cum causam.* Gonçalez *in Regul. 8. Chancellar. gloss. 13. num. 92.*

72 ¶ QVARTO fundamento de la Iglesia. Este vic-

ne a ser que quanto se ha dicho, y ponderado, ha sido con supuesto de que la ventana que don Iuan Alonso mandò abrir *de vna vara de largo, y tres quartas de gueco*, es en pared propia suya, y en que corren las reglas con las limitaciones repetidas.

73 ¶ Verùm, siendo cierto que la tal pared diuide, y repara su casa de la de la Iglesia, se presume, y la tiene el derecho por comun de las dos, *l. arbor, in princ. ff. comm. diuid. & l. parietem, ff. de seruit. vrban.* Bart. *in l. inter quos, col. 2. in fin. ff. de damn. infect.*

74 ¶ Et in terminis Surd. *cons. 126. num. 6.* ibi: *Et primo, ü paries est positus in confinio, vtriusque domus; ergò præsumendus est communis.* Et infra ibi: *Et talis paries dicitur communis ratione naturali, vt inquit text. in l. parietem, ff. de seruit. vrb. & dicit Cæpola concl. 35. num. 8. Quod paries positus intra domũ vnius, & curtile alterius sæpissime, & communiter est communis.*

75 ¶ Et ex Socin. sen. *cons. 4. num. 2.* vers. *Postremo, vol. 4.* Corneo *cons. 213. col. 1.* vers. *Prout, lib. 4.* Rimin. sen. *cons. 397. num. 12. lib. 2.* Hogdedeo *cons. 80. num. 19. vol. 1.* ibi: *Nam quantum attinet ad illam partem muri à tecto domus D. Alexandri infra; clarum est communem esse, non solum, quia de iure, ex quo positus est inter vtramque domũ, communis præsumitur, &c.* Card. Tusch. *litter. E. concl. 37. num. 37.*

76 ¶ Con que siendolo, no pudo dicho don Iuan Alõso de Corral (sin verificar, tiene seruidumbre) abrir en ella la ventana inuito, & contradicente socio, de que es texto expresso la *l. eos penult. ff. de seruit. vrb.* ibi: *Eos, qui ius immittendi luminis non habuerunt, apperto pariete communi, nullo iure fenestras immisisse respondi,* & ibi Bart. Bald. & Angel. Iasson *cons. 97. ex num. 3.* Bursat. *cons. 111. num. 2.* Paris. *cons. 63. in princip.* Beroi. *cons. 133. vol. 3.* Paul. de Castro *cons. 383. nu. 2.* Surd. *cons. 387. num. 4.* Cœpol. *de seruit. cap. 36. num. 11.* Don Francisc. Geron. de Leon *decis. 33. num. 1. lib. 1.* Hect. Felic. *de societat. c. 16. n. 26.* Ducñ. *reg. 33. falent. 5.*

77 ¶ Et deducitur *ex l. 2. tit. 31. p. 3.* Greg. Lop. verb. *Fenestra*, ibi: *Et nota, quod neque in pariete communi potest socius inuito socio facere fenestram, l. penult. ff. de seruit. vrban.*

78 ¶ El QVINTO, y vltimo fundamento que representamos por parte de la Iglesia, viene a ser, que quando los antece-

tecedentes no pusieran corriente su justicia, y por algunas ra-
zones, que no alcançamos, viniera a quedar en terminos de
duda, el medio de ella, era tambien segurissimo para ven-
cer.

79 ¶ Siquidem, don Iuan Alonso, con la rotura de la ventana, trata de aumentar el valor de su casa, y la parte de la Iglesia de euitar el daño, y perjuyzio grande que a la suya se recreciera, si huuiera de passar adelante, y conseruarse auierta, y a sus Prebendados. Con que aun quando no tuuiera preuilegio alguno, y fueran iguales en litigar, in pari causa melior est conditio prohibentis, vt in terminis

80 ¶ Et text. *in l. Sabinus 28. ff. commun. diuid.* ibi: *In re enim pari potiorem esse causam prohibentis*, & *cap. in re communi 56. de R. I. in 6.* ibi: *In re communi potior est conditio prohibentis*, vbi Ioann. Andr. & Din. *n. 2.* Alveric. *in d. l. altius. in princ.* & Aug. Barbos. *in collect. d. c. n. 1.* Cœpol. *de seruit. c. 62. n. 3. in fin.* Mar. Mut. *decis. 8. n. fin.* Gratian. *discept. forens. cap. 896. n. 3.* Card. Tusch. *concl. 893. per tot.* Ducñ. *regul. 33. Sal. 5.*

81 ¶ Y assi esperamos deuerse confirmar la sentencia de vista, y mas quando despues de ella ni ay nueuas prouanças, ni papeles, si no que se ha visto de los mismos autos. Salva in omnibus tanti Iudicis grauissimique Senatus D. C.

L. D. Iuan de Herrera
Pareja.